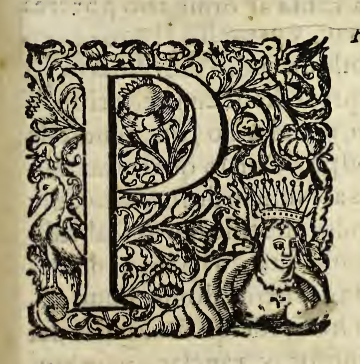


POR EL DOCTOR FRANcisco Barrientos de la Torre, Canonigo Magistral desta Santa Iglesia Metropolitana de Granada.

EN EL PLEYTO

CON EL DEAN Y CABILDO DE la Sãta Iglesia deCuenca, y el Doctor dõ Antonio Paino, Canonigo Magistral de la Santa Iglesia de Auila.



ARA La inteligencia deste pleyto se presupone, que auiẽdo vacado la Prebenda de Lectura de Sagrada Escritura de la dicha Santa Iglesia por muerte del Doctor don Iuan del Aguila, electo Obispo de Lugo, se pusieron editos en primero deMarço de 633. y entre otros opositores que se opusieron a ella fueron el dicho Doctor Francisco Barrientos, y el dicho Doctor don Antonio Paino, y auiendose llegado a la eleccion, despues de hechos los actos, parece que en segundo escrutinio quedaron con votos iguales (teniendo cada vno nueue votos) en la dicha eleccion; y parece que por el Cabildo, auiendo puesto en el processo las Bullas de las Santidades de Sixto Quarto, y Leon Dezimo, por auto que proueyô el Cabildo el dicho dia, mãdò notificar a los dichos dos opositores, que Num. 1.

ſigan ſu juſticia en la forma y modo que mejor aya lugar de derecho, y conforme a las Bullas Apoſtolicas. Y por parte de los opoſitores ſe dieron memoriales de ſus genealogias. Y auiendoſe nombrado informantes, y començadoſe a hazer las prueuas del dicho Doctor Franciſco Barrientos, ſobre los depoſitos que auian de hazer los dichos opoſitores huuo cierto pleyto, haſta que en ſeys de Iunio de 635. por parte del dicho Doctor Barrientos ſe preſentò peticion en el Cabildo, pretendiendo, que con preteſto de que la calidad de la dicha Prebenda ſe auia de regular por lo diſpueſto por la Bulla de Sixto Quarto ſe auia procedido a verificar las calidades de las partes, y la del dicho Doctor Barrientos, en orden a que no ſe dudaſſe de la ſuya, no lo rehuſô, ſi bien en los autos que ſe le notificaron hizo las proteſtas neceſſarias: pero atento a que eſta Prebenda no eſtaua comprehēdida en los Breues, por tener ſu origē en el Sāto Cōcilio de Trento, y que ſe auia de conferir al mas idoneo; que ſe determinaſſe ſobre aquel articulo antes de proceder a perficionar la eleccion. Y auiendo el Cabildo proueydo que la oia, y que a ſu tiempo guardaria juſticia, ſe apelô ante el Nuncio de ſu Santidad, donde auiendoſe viſto ſe proueyô auto, en que ſe remitio la cauſa al ordinario y Cabildo para que hagan juſticia como vieren por derecho. Y auiendoſe buelto el negocio al Cabildo, ſe inſiſtio por el Doctor Barrientos, que ſe remitieſſe la cauſa al ordinario por tres peticiones, y de lo contrario apelo, y proteſtô el Real auxilio. Y por no hazerlo aſsi el Cabildo, acudio al ordinario, para que inhibieſſe al Cabildo no procedieſſe en la eleccion. Y por el Prouiſor ſe proueyò auto, mandando, que acudieſſe al Cabildo, donde eſtaua el Obiſpo. Con lo qual ſe acudio por parte del Doctor Barrientos al Nuncio de ſu Santidad, y ſe mandô dar inhibicion, y auiendoſe notificado al Cabildo la inhibicion, y auiendoſe inhibido quanto ha lugar de derecho, ſe lleuò al Conſejo por via de fuerça, donde huuo auto, que el Nuncio en no otorgar hazia fuerça. Por parte del Doctor Barrientos ſe boluio a inſiſtir, y a apelar; y ſin embargo en veynte de Setiembre del año paſſado de 35. le dieron la poſſeſsion al Doctor Paino, de que ſe querellò el dicho Doctor Barrientos en el Conſejo, y ganò la acordada, con remiſion a la Chancilleria.

Num. 2. Eſto ſupueſto en tres articulos ſe ha de diuidir eſta informacion. En el primero ſe tratarà, que eſta Prebenda de Lectura de Sagrada Eſcritura, no eſtà comprehendida en las Bullas Apoſtolicas de Sixto Quarto, y Leon Dezimo, y que ſe

ha de

ha de regular conforme a la disposicion del Santo Concilio, y conferirse al mas digno.

En el segundo se fundarà, que el conocimiento deste articulo perteneció al ordinario de Cuenca, y que deuio sobre el oyr al dicho Doctor Barrientos. Num. 3.

En el tercero, que de los autos que proueyò el Cabildo se dâ apelacion, aunque fueran extrajudiciales: y que el Cabildo y ordinario en no otorgar al dicho Doctor Barrientos las apelaciones, cometieron fuerça y violencia notoria. Num. 4.

I. ARTICVLO.



LAS Prebendas de Lectura de Sagrada Escritura que se erigieron nueuamente por el Santo Concilio de Trento, *Seß. 5. de reformat. cap. penult. vers. De cætero*, no estan comprehendidas en las constituciones de las Santidades de Sixto Quarto, y Leon Dezimo, la de Sixto año de 1474. y la de Leon Dezimo año de 1521. las quales refiere a la letra Nicolao Garcia, *de benefic. 5. part. cap. 4. num. 169.* & earum tenorem etiam refert Gonçal. *ad regul. 8. Cancell. gloß. 9. §. 2. num. 2. 3. & 4.* porque las dichas Bullas hablan solo en la Prebenda Magistral y Doctoral, vt patet ex verbis Bullę Sixti Quarti, ibi: *Perpetuis futuris temporibus quoties illos vacari pro tempore contigerit, vni qui in Theologia Magister, seù Licentiatus, & alteri qui altero iurium Doctor, seù Licentiatus existat posit, & debeat vna cum capitulo cuilibet earundem Ecclesiarum authoritate prouideri.* Et ex Bulla Leonis Decimi, ibi: *Cuiuslibet earundem Ecclesiarum continuo vnus esset Magister, seù Licentiatus in Theologia, & vnus Doctor, aut Licentiatus in vtroque.* Y tratando la Bulla de Sixto Quarto de las calidades dispone, his verbis: *Et inter Doctores & Licentiatos eosdem ad illos pro tempore nominatos, illi qui de nobili genere procreati forent illis non nobilibus, & inter ipsos nobiles, qui ex vtroque parente nobiles forent nobilibus ex altero, & inter ex vtroque, vèl vno latere nobiles de maiori nobilium genere procreatis, per eosdem ordinarios Collatores, & capitula præeligantur.* De que expressamente se colige, que la Bulla de Sixto Quarto solo habla en las Prebendas Magistrales y Doctorales, porque los rescriptos y preuilegios se han de entender estrictamente, & secundum quod verba sonant, *cap. porro 7.* ibi: *Quod totum ex inspectione priuilegiorum suorum plenius aduertere potest, & secundum quod inueneris*

Num. 5. Refierese la Bulla de Sixto Quarto, y sus palabras.

Que la Bulla de Sixto Quarto habla en las Prebendas Magistrales y Doctorales, y se ha de entender estrictamẽte, se-

gun suenan las palabras.

inuenieris ita obserues, sic eos volumus priuilegiorum suorum seruare tenorem, quod eorum methas transgredi minime videatur, cap. recepimus 8. ibi: *Inspicienda sunt ergo Ecclesiarum priuilegia, & ipsorum tenor est diligentius attendendus*, de priuileg. trad. Salced. *in pact. crim. cap. 3. in annot.* Surd. *cons.* 1. *à num.* 31. Thom. Sanchez, *de matrimon. lib.* 8. *disp.* 1. *nu.* 11: Velasco, *in axiomat. iur. lit. S. nu.* 8. Y este es fundamento literal y preciso, conforme al tenor de las Bullas.

Num. 6. *Que siẽdo caso omitido el de Prebenda de Lectura de Sagrada Escritura, se ha de dexar a la disposicion de derecho.*

El segundo fundamento es, porque las dichas Bullas de Sixto Quarto, y Leon Dezimo, omitieron el tratar de la Prebenda Magistral de Sagrada Escritura, y solo incluyeron en la disposicion la Prebenda Magistral y Doctoral, y asi siendo caso omitido por las Bullas, no puede quedar incluydo en ellas, y asi ha de quedar a la disposicion de derecho comun, y del Santo Concilio. text. *in l. commodissime, ff. de liber. & posth. cap. inter corporalia, de translatione Episcopi, cap. dilectus, de offic. ordin.* Tusch. *practicar. conclusi. tom.* 5. *lit. O. conclusi.* 116. & cum alijs August. Barbos. *in axiomat. iur. axiomat.* 39. *num. penult.* & Velasco, *lit. C. num.* 5. & in terminis Nicolaus Garcia, *dict.* 5. *part. cap.* 4. *num.* 167. ibi: *Nam cum Concilium dicto capit. 1. Sess. 5. nihil de hoc disponat remanet sub dispositione iuris communis, & dicta regula quandiu de aliqua lege speciali, seù priuilegio aliud disponente, non doceatur: l. commodissime, ff. de liber. & posth.* & in simili specie Hieronym. Gonçalez, *dict. gloss.* 9. *§.* 2. *num.* 82.

Num. 7. *Refierense los tiempos de las Bullas, y Concilio de Trento, y que asi no se pudo comprehẽder en las Bullas la Prebenda de Escritura, porque no se extienden a beneficio futuro.*

El tercero fundamento es, porque la Bulla de Sixto Quarto (vt retullimus supr. num. 5.) se promulgò año de 1474. y la de Leon Dezimo año de 1521. y el Santo Concilio de Trento començó sub Paulo Tertio die 13. mensis Decembris, año de 1545. y el decreto que habla de la Prebenda de Lectura de Sagrada Escritura, que fue la sesion 5. de refor. se celebrô die 7. mensis Iunij del año de 1546. y se confirmò el Santo Cõcilio por la Santidad de Pio Quarto año de 63. de que resulta, que la disposicion del Concilio fue mucho posterior a los Breues y constituciones de las Santidades de Sixto Quarto, y Leon Dezimo, y asi no se pudo comprehẽder en ellas, porque ninguna gracia hecha se puede extender a beneficio de nueuo criado: ex textu expresso *in Clementina fin. de rescriptis*, ibi: *Literas nostras super conferendo tibi beneficio vacaturo, directas ad beneficium post datam ipsorum creatum statuimus non extendi, vbi notant gloss. & DD.* y el rescripto y la comision non extẽditur ad lites de nobo ortas, *cap. fin, & ibi gloss. verbo. Ad futuras, de rescriptis*, ni tampoco el poder, Bart. in *l. damni, §. si is qui vicinas, num.* 2. vers. *Sed credo contra, ff. de damn. infect.* Rot. *decisi.* 30. *aliás* 536. *de procurat. in antiquis*, eadem

Rot.

Rot. apud Farinac. *decisi.* 789. *num.* 5. *tom.* 1. *in posth.* copiosè Stephan. Gratian. *disceptat. forens. tom.* 1. *cap.* 145. *sub nu.* 15. nec sententia arbitraria extenditur ad futura, *l. de his* 48. *ff. de receptis arbitris*, y generalmente en los juyzios non datur extensio ad futura, & de nobo orta: text. *in l. non potest videri, ff. de iudic.* ibi: *Non potest videri in iudicium venisse, id quod post acceptum iudicium accidisset:* y en transacion, pacto, liberacion, contracto, y otros casos lo resuelue elegantemente Hieronym. Gonçalez, *dicta regula* 8. *Cancellariæ, gloss.* 9. §. 5. *á num.* 1. *cum sequentibus.*

Y esto corre con mayor razon en los preuilegios, los quales de ninguna manera se extienden a lo futuro: vt constat ex textu *cap. ex ore, de priuileg.* Abb. *in cap. cum Capella, num.* 5. *eod. tit.* Puteus, *decisi.* 254. *num.* 3. *lib.* 1. Gonçalez, *vbi supr. num.* 19. Y assi en terminos que la Bulla de Sixto Quarto y Leon Dezimo no comprehenda la Prebenda de Lectura de Sagrada Escritura, ni tenga lugar en ella, lo resuelue Azeuedo, *cons.* 39. *num.* 26. Marc. Anton. Genuens. *in praxi, cap.* 89. *in annot. nu.* 20. Nicolas Garcia, *dict.* 5. *part. cap.* 4. *nu.* 166. *& est decisio expressa Rotæ in Toletana Canonicatus* 22. *Iunij* 1583. *coram Sanctissimo Clemente VIII. (tunc Rotæ auditore)* referida por Nicolas Garcia, *dict. num.* 166. cuius hæc sunt verba: *Domini autem concluserunt in casu de quo agitur, nec Bullam Sixti, nec motum proprium Leonis, sibi locum vindicare, ratio fuit, quia ambæ constitutiones, siuè dispositiones loquuntur de Canonicatibus Doctoralibus institutis à Sixto, qui conferri debent Magistro, vèl Licentiato in Theologia, & Doctore, vèl Licentiato in altero iurium, vnde cum hæc Præbenda longe postea ex decreto Sancti Concilij Tridentini, Sess.* 5. *cap.* 1. *de reformat. fuerit erecta pro Lectore Sacræ Paginæ, forma tradita circa collationem, super erectorum non potest extendi, nec arctat capitulum ad illam obseruandum in collatione huius Præbendæ pro Lectore Sacræ Scripturæ nobiter erectæ, & consequenter modus illam conferendi, & quæ qualitas sit magis attendenda, vbi de prælatione alterius agitur remanet in dispositione iuris communis.*

Num. 8. *Fundase con la decision de la Rota, referida por Nicolas Garcia.*

Y no es de consideracion dezir, que conforme a la disposicion del Santo Concilio no se manda por el, que la Prebenda de Lectura de Sagrada escritura se dê al mas idoneo, si no solo que se dê personis idoneis: vt constat ex verbis *dict. cap.* 1. *Sess.* 5. ibi: *De cætero Præbenda huiusmodi non nisi personis idoneis, & quæ per se ipsos id munus explicare possint conferatur, & aliter facta prouisio nulla sit, & inualida.* Y que el Doctor don Antonio Paino, supuesto que tuuo votos iguales, y despues le nombrò el Cabildo, es persona idonea para poder explicar la Sagrada Escritura, y assi parece que no se cõtrauiene a la

Num. 9. *Que por el Concilio no se manda, que la Prebenda de Escritura se dè al mas idoneo, si no solo a persona idonea, y que el Doctor Paino fue idoneo.*

a la disposicion del Concilio, como se funda en la misma decision de la Rota, referida por Nicolas Garcia, *d. nu.* 166.

Num. 10. *Que la palabra, idoneo, del Concilo, se entiẽde del mas idoneo, y fundase con otro texto del Concilio.*

Porque se responde, que la palabra, *idoneo*, referida en el Santo Concilio de Trento, se entiende del mas idoneo, y aproposito, *ad exponendam Sacram Scripturam*, como consta de otro texto del Concilio en la *Session.* 24. *de reformat. cap.* 18. donde tratando de la eleccion de los Beneficios parroquiales que se han de hazer por concurso y oposicion, dize, que los examinadores propongan al Obispo las personas mas idoneas, y dellos elija el Obispo el que fuere mas a proposito, ibi: *Per acto deinde examine renuntientur quodcumque ab his idonei iudicati fuerint, ætate, moribus, doctrina, prudentia, & alijs rebus ad vacantem Ecclesiam gubernandam oportunis, ex his quæ Episcopus eum eligat, quem cæteris magis idoneum iudicaberit adque illi, & non alteri collatio Ecclesiæ ab eo fiat ad quem expectabit eam conferre.* De donde manifiestamente se colige, que la palabra, *idoneis*, se ha de entender del que fuere mas a proposito, y mas digno para la Prebenda.

Num. 11. *Fundase con textos Canonicos.*

Y esto se confirma de muchos textos Canonicos, como es el *cap. Metropolitano.* 63. *distinct.* ibi: *Ex Presbyteris eiusdem Ecclesiæ, vel Diaconis optimus ordinetur: & ex text. in cap. Moyses, & in cap. licet* 9. 8. *quæst.* 1. *& ex cap.* 2. *de offic. custodis*, ibi: *Vt ad hoc opus tales ordinentur, quales sanctiores, & meliores esse viderint: & ex text. in cap. vni. vt Ecclesiast. Benefi. sine diminut. conferantur*, ibi: *Debuisti Ecclesiasticum officium & Beneficium in persona magis idonea dispensare*; & probatur ex Concil. Tridentin. *Sess.* 24. *de reformat. cap.* 1. ibi: *Nisi quos digniores, & Ecclesiæ magis vtiles ipsi iudicauerint:* tenent Marc. Anton. Genuensis, *in praxi Archiep. cap.* 65. *num.* 8. Gratian. *decisi.* 97. *num.* 2. Vgolin. *de officio Episcop. cap.* 50. §. 13. *num.* 2.

Num. 12. *Que en las Prebendas donde se ponen editos se ha de dar al mas idoneo.*

Y esto procede con mas razon quando para las Prebendas que se han de proueer se ponen editos, en los quales se promete la colacion de la Prebenda a aquel que fuere mas idoneo, y mas digno, como se haze en todos los editos destas Prebendas: vt resoluunt eleganter Molina, *lib.* 2. *de primog. cap.* 5. *num.* 58. vers. *Hæc autem*, ibi: *Hæc autem limitanda sunt, nisi ædictum propositum fuerit, quo promittatur beneficij collatio illi, quem digniorem esse constiterit, prout in ellectione Canonistarum, Magistralium, vel Doctoralium, vel etiam Cathredarum, seu Præbendarum, Colegij effici solet, in eo namque casu existimarem eum qui digniorem, neglexerit ad damni restitutionem adstrictum esse, hic namque non solum iustitia distributiua, sed etiam commutatiua violatur:* tradunt Ioann. Gutierr. *lib.* 2. *Canonic. quæst. cap.* 11. *num.* 55. Gratian. *in additionibus ad decisi.* 97. *num.* 11. Nicolas Garcia, *de*

de beneficijs, 7. *part. cap.* 16. *num.* 40. & nouissimè Augustin. Barbos. *de offic. Parrochi*, *cap.* 2. *num.* 102. *& de offic. & potest. Episcopi, allegat.* 6. *num.* 68. *& de Vniuerso iure Ecclesiastico, lib.* 1. *cap.* 19. *num.* 142. vers. *Verùm pars affirmatiua*, Beltramin. in addit. ad Alexand. Ludouisi. *decisi.* 11. vers. *Secundo quod incuratis*, vbi inquit electionem aliter factam esse nullam, Marescot. *lib.* 11. *Variar. cap.* 52. *ex num.* 19. & eandem sententiã sequũtur Additionatores ad Dom. Molin. vbi supra. Y assi deuiera el Cabildo de Cuenca no regular la Prebenda por la Bulla de Sixto Quarto, si no por el dicho Santo Concilio, dandola à la persona mas idonea, y oyendo sobre esta idoneidad al Doctor Barrientos.

Y no es de consideracion dezir, que aũque es verdad que possito ædicto los Electores tengan obligacion a elegir al mas idoneo, esto procede en el fuero de la conciencia, y no en el fuero exterior, y assi basta que se elija el idoneo y digno, etiam omisso digniori, vt teneat electio, *cap. cum nobis, de electione. cap. nisi cum quidã*, §. *pro defectu, de renuntiation. cap. fin. de præsumpt.* cum alijs relatis per Couarr. *in regul. peccatum*, 2. *part.* §. 7. *num.* 3. *&* 4. *de regul. iur. in* 6. Alexander Ludouisius, *decisi.* 11. *num.* 8. & ibi Oliberius Beltraminius, *liter. E.* Parisius, *de resignat. benefic. lib.* 4. *quæst.* 11. *num.* 35. & alij relati â Garcia, *de benefic. dict.* 7. *part. cap.* 16. *à num.* 2.

Num. 13. *Que esto procede en el fuero de la conciencia, pero en el exterior basta que se dè al digno.*

Porque se responde, que la disposicion del Santo Concilio de Trento, que manda y dispone, que se crie esta Prebenda de Lectura de Sagrada Escritura, pone clausula de decreto irritante, ibi: *Aliter facta prouisio nulla sit, & inualida*, en el qual caso se induze forma, y assi viene a ser la eleccion nula, ex relatis supra, num. 12. & tenent post Iasonem *in l. omniũ, num.* 8. *C. de testam.* Ioann. Garcia, *de nobilitate, gloss.* 18. *num.* 9. & Flaminius Parisius, *de resignatione, lib.* 5. *quæst. Vltim. num.* 226. Gutierrez, *practicar. quæstion. lib.* 3. *quæst.* 15. *num.* 4. Spino, *de testamentis, gloss.* 4. *num.* 86. & tenet Rota, *in decisionibus relatis*, per Garciam, *de beneficijs*, 9. *part. cap.* 2. *num.* 232. *&* 233. optimè Pater Thom. Sanchez, *consil. moral. lib.* 2. *cap.* 1. *dub.* 2. *nu.* 21. *& melius dub.* 6. *num.* 6. vers. *Secundo quia expresse*, *Vsque ad finem, eod. cap.* 1. *tom.* 1. y se dà apelacion suspensiua de la eleccion que aliter se huuiere hecho: vt tenet Rota, *decisi.* 40. *sub num.* 1. *part.* 1. *nouissimarum*, apud Farinac. *& decisi.* 654. *num.* 4. *part.* 4. *in nouissimis*, Marescot. *lib.* 1. *Variar. resolut. c.* 52. *n.* 23. *&* 24. Alexand. Ludouisi. *decisi.* 538. *num.* 1. *&* 2. *& decisi.* 527. *num.* 1. *& decisi.* 515. *num.* 1. *&* 2. Gonçalez, *super regul.* 8. *Cancellariæ, in annotationibus super nullitatibus*, *num.* 184. *&* 134. *& gloss.* 4. *à num.* 136. Garcia, *de benefic. dict. part.* 9. *cap.* 2. *nu.* 242.

Num. 14. *Que la disposicion del Concilio tiene clausula de decreto irritante, y que se dà apelacion suspensiua en los Beneficios simples.*

Lo

Lo qual procede no solo en los Beneficios curados, si no tã bien en los simples: vt tenet Garcia, *vbi supr. num. 294.* & Oliberius Beltraminius, *in additionibus ad Ludouisium, dict. decisi. 515. num. 4.*

Num. 15. *Que es necessario nueuo examen para verificar la idoneidad.*

Y para verificar la mayor idoneidad es necessario venir a nueuo examen, porque por el se descubre la ciencia de los opositores concurrentes a la Prebenda, y este era el medio que deuiera tomar el Cabildo para que se conociera quien era mas idoneo, si lo era el dicho Doctor Barrientos, o el dicho Doctor Paino, para venir a la eleccion de la Prebenda: vt tenet Rota, *decisi. 8. de probationib. in nouis. & decisi. 28. nu. 4. de concessione Præbendæ pariter in nouis.* Alexand. Ludouisi. *dict. decisi. 527. num. 2.* ibi: *De hoc autem grauamine non videtur posse bene constare iudici ad quem, nisi per nouum examen, & ita factum fuit in causa Chonchensis Beneficij de Valde Iudios, in qua fuit firmatũ Gregorium Sanchez, qui fuerat reiectus ab examinatoribus, & appellaberat, fueratque in causa appellationis examinatus, & idoneus repertus debere obtinere*: & ibi Oliberius Beltraminius, *num. 4.* ibi: *Nouum examen est vnius ex modis probandi scientiam concurrentium, & grauamen examinatorum, & fuit dictam in Calagurritana de murilla 15. Iunij 1612. coram R. P. D. Coccino Decano*: & Gratian. *decisi. 97. in addit. num. 7.*

Num. 16. *Que por el examen se echarà de ver quien es mas vtil, y por los beneficios.*

Y por este examen se echarà de ver quien es mas vtil y apto ad beneficium cui præficitur, quia ille dicitur dignior, Couarr. *in regul. peccatum, part. 2. §. 7. num. 4. ad medium*, vers. *Dignior vero*, Ojeda, *de incompatibilitate beneficiorum, part. 2. cap. 23. num. 130.* D. Perez de Lara, *lib. 2. de Capellanijs, cap. 2. num. 36.* Gratian. *dict. decisi. 97. in addition. num. 1.* Ricc. *in praxi aurea, resolutione 348.* Augustinus Barbosa, *de potestat. Episcopi, allegat. 60. num. 103.* vers. *Et dignior*, ibi: *Et dignior iudicari debet, qui est magis vtilis, & aptus ad beneficium cui præficitur.* Y assimismo se tendra por mas digno el que huuiere tenido mas beneficios: vt tenent Seraphin. *decisi. 768. per totam*, Augustinus Barbosa, *dict. num. 103.* ibi: *Item, qui nullum obtinet beneficium præferri debet in concursu obtinenti.* Y conocida cosa es en España, que en materia de la exposicion de la Sagrada Escritura es el dicho Doctor Barrientos de los hombres mas eminentes, por la inteligencia de las lenguas, que son tan importantes para la interpretacion de la Sagrada Escritura, pues por la inteligencia dellas fue el mayor interprete el glorioso Doctor San Geronimo, y el Doctor Benedicto Ariasmontano, que tanto ha ilustrado nuestra nacion con sus estudios; y los puestos que ha tenido han sido mayores, porque fuera de las Catedras que ha tenido en la Vniuersidad de

de Valencia de la Sagrada Escritura, tuuo la Prebenda de Sagrada escritura en la Santa Iglesia de CiudadRodrigo, y luego la misma Prebenda en esta Santa Iglesia de Granada: y el Doctor don Antonio Paino tan solamente ha tenido la Prebenda de la Santa Iglesia de Auila, sin que aya tenido Catedra ninguna de Escritura, ni otra facultad: y asi notoriamente viene a ser el mas digno el dicho Doctor Barrientos.

Y no es de consideracion dezir, que la Bulla de la Santidad de Sixto Quarto se ha de guardar tambien en la Prebēda de Lectura de Sagrada Escritura, por proueerse como se prouee de la misma suerte que las Magistrales y Doctorales: vt testantur Nicolas Garcia, *dict. 5.part. cap. 4. num. 165.* ibi: *In Regnis tamen Coronæ Castellæ, & legionis Præbendæ istæ Lecturæ erectæ, & institutæ ex dicto decreto Concilij adinstar CanonicatumDoctoralium, & Magistralium, de quibus statim dicemus, & ita obseruatū est ex quo erectæ, & institutæ sunt:* & idem resoluit Hieronymus Gonçalez, *dict. regul. 8. Cancellariæ, §. 2. num. 86.* ibi: *Nihilominus video, quod communiter in Hispania in omnibus Ecclesijs Cathredalibus: imò in non nullis Collegiatis, Canonicatus, & Præbendæ Theologales Lectionis Sacræ Scripturæ, non vero pœnitentiarij prouidētur per concursum in quibuscumque mensibus vacent indiferenter ac si essent Præbendæ Doctorales, & Magistrales, & non conferuntur à Sede Apostolica sicut cætera beneficia reseruata.*

Num. 17. *Que la Prebenda de Escritura se prouee como las Prebendas Magistrales y Doctorales.*

Porque se responde, que la equiparacion que hazen Nicolas Garcia, y Geronimo Gonçalez, solo procede en quanto a que las Prebēdas de Lectura de Sagrada Escritura nō esten reseruadas a la Sede Apostolica, si no que se proueā por los Cabildos, por la obseruancia que ha auido, de que se proueān como las Doctorales y Magistrales: y aunque esto tuuo dificultad, vt tenet idem Gonçalez *dict. §. 2. à num. 81.* por no auer indulto Apostolico; pero de la equiparacion, en quāto a que no esten reseruadas, no se puede hazer argumēto a que en la eleccion de la Prebenda de Lectura se aya de guardar la disposicion del Breue de Sixto Quarto, *quia illatio non fit à diuersis, l. vltima, in fin.* & ibi Bartol. *ff. de calumniatorib. l. Papinianus exuli, ff. de minorib. l. inter stipulantem, §. Sacram,* ibi: *Sed hæc disimilia sunt, ff. de verbor. obligat.* cum alijs adductis à Gratian. *tom. 3. disceptationum, cap. 516. nu. 6. & cap. 524. nu. 58.* cum alijs adductis à Barbosa, *axiomat.* 114. & à Velasco, *lit. I. num.* 18.

Num. 18. *Que la no equiparacion procede en todo.*

Menos es de consideracion pretender, que esta Prebenda de Lectura se equipara con la Doctoral y Magistral, y asi siendo equiparadas; lo dispuesto en vna, ha de proceder en otra

Num. 19. *Que son equiparadas estas dos Pre-*

bendas, y assi corre la misma razon.

otra, *quid æquiparatorum eadem est dispositio, l. 1. ff. de legat. 1. gloss. in l. si quis seruo, C. de furtis*, cum alijs adductis a Barbosa, *axiom. 14.* y assi ha de proceder la disposicion de la Bulla de Sixto Quarto. Porque se responde, que para que la regla, *quod æquiparatorum eadem sit dispositio*, proceda, es necessario que la equiparacion sea vniuersal, *in omnibus, & per omnia ad hoc vt fiat extensio in æquiparatis: gloss. verbo. Sacri, in cap. vnico, de voto, lib. 6. gloss. verbo. Prorogamus, in capit. constitutus, de regularibus, dict. lib.* Euerardus, *in loco à rationis legis larga, num. 52. & in loco assimili, num. 29.* Rolandus, *cons. 27. num. 17. lib. 1.* Marcus Antonius Eugenius, *cons. 49. num. 39.* Hondedeus, *cons. 95. num. 119. lib. 1.* Tuschus, *tom. 3. liter. E. conclusi. 318. num. 18. & axiomat. 14. num. 4.* Y aunque en el modo de proueerse por concurso se equipara la Prebenda de Escritura con las Magistrales y Doctorales, no se equipara en lo demas, porque el Concilio de Trento la diferenciò en el modo de su prouision, y assi no procede la regla de la equiparacion.

Que la equiparació ha de ser in omnibus, & per omnia, para q̃ se haga extension.

Num. 20.

Que no puede proceder la obseruancia subsequuta, porque los casos que han sucedido no han sido en Prebenda de Lectura, sino en Magistral.

Ni menos puede proceder por la obseruancia subsequuta, porque aunque la costumbre y obseruancia suele interpretar las Bullas Apostolicas, *cap. cum dilectus, de consuetudine, l. si de interpretatione 37. in fin. ff. de legibus, l. sed & Iulianus 7. §. proinde, ff. ad Macedonianum*, Gutierrez, *cons. 2. num. 10.* Gonçalez, *gloss. 5. §. 9. nu. 114.* Nicolas Garcia, *de benefic. 5. part. cap. 4. num. 212.* en esta Prebenda de Lectura de Sagrada Escritura no ha auido obseruancia, porque todos los casos que han sucedido de votos iguales, en que se ha venido a las calidades, iuxta dictam Bullam, ha sido en Prebendas Magistrales y Doctorales, como consta de los exemplares que pone Nicolas Garcia, *dict. 5. part. cap. 4. num. 207.* porque el de la Prebenda de Vadajoz, entre el Doctor Salinas, y el Doctor Muñoz, fue en la Prebenda Magistral: y en la Magistral de Iaen entre el Doctor Muñoz, y el Doctor Valentino Velez, fue assimismo en Prebenda Magistral: y en la Iglesia de Auila entre el Maestro Rodriguez, y el Doctor Castro: y segunda vez entre el Doctor Camargo, y el Doctor Assensio Garcia, fue en Canonicato Magistral: y vltimamente en la Iglesia de Toledo entre el Doctor Barreyro, y don Antonio Calderon, fue en Prebenda Magistral: y solo ha sucedido el caso en la Iglesia de Toledo entre don Gabriel de Cardenas, y el Doctor Lope de Barrios, en el qual caso la Rota determinò, que se auia de regular la prouision por la disposicion del Santo Concilio Tridentino, y no por la Bulla de Sixto Quarto, y para que huuiera obseruancia era necessario que huuiera sucedido el caso en Prebenda de Escritura;

y que sin embargo de auer opuesto de la disposicion del Concilio, se huuiesse obtenido determinacion por la Bulla de Sixto Quarto: argument. text. *in l. cum de consuetudine, ff. de legib.* tradunt Hyppolitus Riminaldus, *consf.* 247. *num.* 27. *lib.* 3. Tuschus, *practicarum conclusionum, verbo. Lex, conclusi.* 257. *n.* 3. Farinac. *in fragmentis,* 2. *part. liter. L. n.* 10. ibi: *Et propterea lex non dicitur vsu non recepta per quodcumque tẽporis lapsum, nisi etiã probetur quod eo tempore casus ob venerit, & quod fuit contrarium seruatum.* Y las razones porque la obseruancia, o costumbre tãtum habet virtutis, quantum actualis exercitij, Petr. Surdus, *decisi.* 131. *num.* 8. nec recipit extensionem de persona ad personam, de re ad rem, vel de casu ad casum; y no basta prouar costumbre si no se prueua in eadem specie, & concurrentibus eisdem qualitatibus, de quibus in facto controuerso, Bald. *in l. quicumque, num.* 20. *C. de seru. fugitiu.* Bart. *in Authent. qui rem, num.* 8. *C. de Sacrosanct. Eccles.* Franc. Becc. *consf.* 73. *num.* 14. *volum.* 1. Seff. *decisi.* 218. *num.* 21. & 22. adijciens: *Quod talis consuetudo non extenditur, etiam ex identitate rationis,* Honded. *consf.* 55. *num.* 35. & 3. *lib.* 1. Dom. Molin. *lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 20. & 21. Surd. *dict. decisi.* 131. *num.* 8. & *decisi.* 87. *num.* 12.

Demas de que en este caso no puede auer obseruãcia subsequuta, porque para que la huuiera era necessario que huuiera palabras dudosas en las Bullas de Sixto Quarto, sobre que pudiera entrar la obseruancia subsequuta: argument. *dict. cap. cum dilectus, de consuetudine, l. minime, l. si de interpretatione, ff. de legibus, cum adductis supra.* Porque donde las palabras de la Bulla y disposicion son claras, como son las de la Bulla de Sixto Quarto, que solo hablò en Prebendas Magistrales y Doctorales, no puede auer obseruancia y costumbre interpretatiua, Aretin. *consf.* 84. *num.* 15. & 115. *num.* 2. Rota, *decisi.* 108. *num.* 6. *part.* 1. *diuersorum,* Farinac. *decisi.* 686. *nu.* 5. *to.* 2. Salas, *de legibus, disput.* 19. *Section.* 14. *num.* 101. Nicolas Garcia, *dict.* 5. *part. cap.* 4. *num.* 211.

Num. 21.
Que no puede auer obseruancia subsequuta por ser las palabras claras.

Y no es de consideracion lo que se opone por parte del Cabildo, y del Doctor Paino, de que auiẽdose hecho la eleccion despues de los actos, y auiendo salido con votos iguales con el Doctor Barrientos, el susodicho presentò peticion en el Cabildo, allanandose a que se procediesse conforme a la Bulla de Sixto Quarto, y pidiendo se nombrassen informantes, y dando su genealogia, con que parece que huuo pacto para que se procediesse conforme a la dicha Bulla, del qual el dicho Doctor Barrientos no se puede apartar. ex traditis ab Imperatoribus *in l. non id circo, C. de contrahenda emptione, l. sicut, C. de obligationib. & actionib.* cum alijs adductis à Tiraquello,

Num. 22.
Que el Doctor Barriẽtos se allanò por peticion a que se regulasse la Prebenda por la Bulla de Sixto Quarto.

quello, *in l.si vniquidm, verbo. Libertis*, num. 15, Gutierrez, *lib. 3. practicarum questionum, quæst.* 45. num. 14. Y no pudo ser mas expresso que auerse dicho, que la dicha Prebenda se auia de regular por la Bulla de Sixto Quarto; y auerse conformado ambos opositores, *ad l.1. ff. de pact. quia taciti, & expresi, idem est iudicium*, Couarr. *in cap. quamuis pacti*, 2. *part. in initio*, Salgad. *de Regia protect.* 2. *part. cap.* 13. *num.* 105.

Num. 23. *Que el Cabildo propuso a los opositores que auian de seguir este caso conforme a la Bulla de Sixto Quarto, y assi se hallò obligado el Doctor Barrientos a seguir aquel camino por defensa de su honor.*

Porque se responde, que aunque el Doctor Barrientos dio peticion en el Cabildo, allanandose a que se hiziessen prueuas, fue respeto de que el mismo Cabildo en el decreto que proueyò presupuso, que està Prebenda se auia de regular por la Bulla de Sixto Quarto, como consta de las palabras del decreto, ibi: *Y assi se determinò, que se les notifique lo susodicho, para que sigan su justicia en la mejor forma y modo que aya lugar de derecho, y conforme a las Bullas Apostolicas que en razon dello hablan, y assi lo proueyeron y ordenaron.* Demanera que el Cabildo mismo se restringio en su decreto a las Bullas Apostolicas de Sixto Quarto, con que dio a entender a los opositores que auian de caminar por prueuas de nobleza, supuesto lo qual el Doctor Barrientos se hallò obligado a presentar peticion allanandose a prueuas, porque no se entendiesse que lo rehusaua, lo qual le fuera de grande ignominia, porque el honor y honra est maximum bonorum: vt refert Philosophus, *lib.* 4. *æthicorum*, D. Thom. *prima* 2. *quæst.* 2. *art.* 2. Nauarr. *in tractat. de finibus bonorum actuum, num.* 45. y assi se ha de preferir a qualquiera lucro, o ganancia, *imò etiam vitæ præfertur, l. isti quidem, ff. de eo quod metus causa, l. reprehendenda, C. de institut. & substitution. cap. nolo* 12. *quæst.* 1. Menoch. *de arbitrarijs, lib.* 2. *centur.* 2. *casu* 377. *num:* 19. Surd. *cons.* 426. *nu.* 57. Farinac. *in praxi crimin. part.* 1. *quæst.* 15. *num.* 6. Barbos. *in axiomatib. iur. axiomat.* 111. *num.* 2. *& potius mori quam honorem non conseruare quis debet*, Thom. Grammatic. *decisi.* 98. *num.* 3. Sebastianus de Medicis, *in tractat. mors omnia soluit*, 1. *part. num.* 161. Crauet. *cons.* 168. *num.* 3. Velasc. *de priuilegijs pauperum, part.* 1. *quæst.* 4. *§.* 4. *nu.* 177. *nam honoris & vitæ causa æquiparatur, l. iuxta causa, ff. de manumissis vindicta*; y aun se tiene por mayor miedo, & magis cadens in constantem virum, el de padecer el honor, que el de la muerte: expressus text. *in l. isti quidem, §.* 1. *ff. quod met. caus.* ibi: *Si is accipiat pecuniam, qui instrumenta status mei interuersurus est, nisi dem, non dubitatur, quim maximo metu compelat: & §. sequenti.* ibi: *Cum viris bonis iste metus maior, quam mortis esse debeat.* Gregor. Lopez, *in l.* 4. *verbo. Las leyes, tit.* 13. *partit.* 2. Menoch. *cons.* 96. *num.* 15. *& cons.* 98. *num.* 8. *& cons.* 302. *in princip.* Casaneus, *in Cathalogo gloria mundi, part.* 1. *considerat.* 2. Menchaca, *controuersiarum*

Que es miedo que cayò en constãte varon el de la honra, y se equipara al de la vida.

siarum illustrium, cap. 18 *.num.* 13. cum alijs adductis à Barbosa, *dict. axiomat.* 111 *.num.* 3. & à Velasco, *lit. H. num.* 48. Giurb. *consi.crimin.* 84 *.num.* 16 *.& consi.* 86 *.num.* 7. y assi el miedo de la honra es miedo que cae en qualquier constante varon, y lo que se haze por causa del se rescinde y anula, como si se hiziera interuiniẽdo miedo verdadero, *dict. l.iusta, ff.de manum. vindic.* ibi: *Iusta causa manumissionis est si periculo vitæ infamiæque dominus seruum liberabit: & ibi gloss. verbo. Infamiæ, notat simile esse periculum vitæ, & infamiæ,* tradunt Thom. Sanchez, *de matrimon. lib.* 4 *.disp.* 5 *.num.* 15 *.vers.* 2. Farinac. *in fragmentis,* 2 *.part. liter.M.num.* 92. ibi: *Metum itidem infamiæ eum per eam honora amittatur æquiparari metui mortis, & sic dici eum cadere in virum constantem,* Osualdus, *in notatis ad Donelum, lib.* 15 *.comment. cap.* 38. *liter.N.* & nouissimê Cabrerus de Auendaño, *de metu, lib.* 2. *cap.* 47 *.num.* 20. y se prueua de vn lugar de San Geronimo, *tom.* 4 *.cap.* 18 *. super Danielem,* ibi: *Augustia erat illi non imminentis mortis, sed oprobri, & ignominiæ.*

De donde qualquier contrato hecho metu dedecoris es nulo, y se deue rescindir: vt probãt infiniti relati â Scipione Theodoro, *allegat.* 15 *.num.* 5. & à Cabreros, *dict.cap.* 47 *.nu.* 20. vers. *Quare,* ibi: *Quare metus de decoris annullat contractum,* porque no ay cosa mas contraria al consentimiento que el miedo, *l. nihil* 116 *.ff.de regulis iuris,* ibi: *Nihil concensui tam contrarium est, qui ac bone fidei iudicia substinet, quamvis atque metus: cap. super hoc, de renuntiat.* vbi notat Abbas. Alexander Ludouisius, *decisi.* 395 *.num.* 3. ibi: *Defectus autem consensus in Marchionisa est clarus stante metu, quo nihil magis contrarium consensui,* Farinacius, *decisi.* 265 *.post consilia, num.* 3. Y assi aunque el Doctor Barrientos hizo allanamiento a que se hiziessen prueuas de la calidad, conforme a la Bulla de Sixto Quarto, fue por no incurrir en alguna nota, y con miedo que interuino, respeto de lo qual no tuuo consentimiento, y assi fue ninguno el dicho allanamiento, y no puede prejudicarle, ni induzir renunciacion de su derecho. Num. 24. *Que qualquier contrato hecho metu de decoris es nulo, y se deue rescindir.*

Lo segundo, se excluye el dicho allanamiento con que auiendose depositado por el dicho Doctor Barrientos trezientos ducados para las prueuas que vino a hazer el Doctor Piñero, se despacharon requerimientos por el Cabildo, dirigidos a Iuan Garcia de Llamas, Procurador desta Audiencia, para que depositasse quinientos ducados. Y auiendosele hecho otro requerimiento en la villa de Madrid en veynte y dos de Iulio de 634. se afirmô en las apelaciones y protestas que tenia hechas en el requerimiento que se le hizo en Granada en catorze de Mayo del dicho año, y apelando Num. 25. *Que el Doctor Barrientos protestò en los requerimientos que le hizieron para que depositasse, con que conseruò su derecho.*

lando de lo contrario, y protestando no dar jurisdicion ninguna al Cabildo, con la qual protesta el dicho Doctor conseruó el derecho que tenia para pretender, que la dicha Prebenda no se auia de regular por la Bulla de Sixto Quarto, nam protestatio conseruat ius protestantis, *l. si debitor, §. 1. ff. quibus modis pignus, vel hipotheca soluitur*, Decius, *cons. 42. in fine*, Surdus, *de alimentis, tit. 9. quæst. 26. num. 135.* Gratianus, *disceptationum forensium, cap. 515. num. 7.* & post Crauet. Nat. Couart. & alios, in specie metus tradit Farinac. *2. part. fragment. crimin. verbo Metus, num. 193. & 196. & 199.* Tusch. *pract. verbo Metus, conclusi. 223. num. 23. & seqq.*

Num. 26.
Que el allanamiento que hizo el Doctor Barrientos fue ignorando que la Prebenda de Lectura se auia de regular por el Concilio, y assi no se puede induzir ratificacion.

Lo tercero, porque del allanamiento que hizo el dicho Doctor Barrientos, ignorando que la Prebenda de Escritura se auia de regular por la disposicion del Santo Concilio de Trento, como dexamos resuelto, y no por la Bulla de Sixto Quarto, no se puede induzir consentimiento, ni ratificacion, ni pacto de estar y passar por la dicha Bulla: quia ignorans nihil agere, nec consentire censetur, Castrensis, *cons. 46. num. 1.* vers. *Sed breuiter, & cons. 377. nu. 2. lib. 1.* ibi: *Quod pasciści non dicitur, qui ignorat, vel errat*, Alexander, *cons. 2. num. 9. lib. 4.* ibi: *Quod consentire, nec disentire dicitur ignorans, nec confirmare factum, quod ignoret, quia ignorans non renuntiat ius ignoratum*, Romanus, *cons. 273. col. 1. in fin.* vers. *Ad hæc autem, & cons. 409. num. 2. cum sequentib.* Barbosa, *axiomat. 123. num. 13. & ignoras non dicitur negligere, nec contemnere ius suum, l. nec ignorans, C. de donat.* Surd. *decisi. 25. num. 3. & cons. 7. num. 15. & cons. 454. num. 51.* Menoch. *cons. 120. num. 37*, Barbos. *vbi supra, nu. 14.* porque para que vno renuncie su derecho, requiritur plena scientia actus renuntiati: *l. non idcirco, & l. cum testamentum, C. de iuris, & facti ignorantia*, tradunt Crauet. *cons. 792.* Menoch. *cons. 439. num. 56.* ibi: *Non sufficere hoc in casu habitam fuisse notitiam in genere venditionis factæ, nisi etiam tenor venditionis innotuerit in cuntis eius partibus, quia tunc vt dubitans haberi potest in casu nostro clarum est dominam Elisabetham, sciuisse quidem transactionem factam ex quo in eo contractu matrimoniali fuit denuntiata, tamen ignorabit esse nullam, vel saltem dubitabit, nam validam esse existimauit, ex quo celebrata fuit authoritate magistratus, & tutorum, & ideo ipsa domina Elisabetha effecta maior non contradixit, & vt nullam non impugnauit, ex quo sequitur dici non potest quod eam ratificauerit*: idem Menoch. *cons. 707. num. 12.* ibi: *Et accedit, quod probatio ratificatioque actus requirit approbatis plenam, & certam scientiam, quia approbans & ratificans actum debet esse plenè instructus de actu ipso ratificando, & ratificatio circa incognita non operatur renuntiationē*: Menoch. *cons. 2. nu. 295.* & Galleratus, *de renuntiatione*:

lib. 3.

lib. 3. cap. 9. num. 5. copiosè & eruditè D. Franc. Hieronym. de Leon, *in iuris respons. post decisi. Valent.* 173. *à num.* 192. *cum pluribus seqq.* Y asi aunque el Doctor Barrietos huuiesse hecho qualquiera allanamiento, siendo por causa de conseruar su honor, y con las protestas que despues hizo, y con ignorancia de su derecho, quæ præsumitur dum scientia non probatur: *l. Verius, ff. de probationibus, cap. ignorantia, de regul. iur. in 6.* Menoch. *dict. cons. 2. num.* 296. *& dict. cons.* 707. *num.* 15. cum alijs adductis à Barbosa, *in axiomatib. iur. axiomat.* 113. *num.* 12. no fue visto por los dichos actos apartarse del derecho que tenia para que la Prebenda se huuiesse de regular por la disposicion del Santo Concilio de Trento, y no por la Bulla de Sixto Quarto.

Menos es de consideracion dezir, que el dicho Doctor Barrientos hizo muchos actos geminados, porque demas de la peticion que presentô allanandose a las prueuas, hizo dos depositos, por donde se induze la geminacion de actos que enixã voluntatem ostendit, adeò vt resilire non liceat, *l. Balista, ff. ad Senatusconsult. Trebelian.* Gutierr. *lib. 3. practicarũ, quæst.* 17. *num.* 134. Menoch. *cons.* 10. *num.* 1. cum alijs adductis à Barbosa, *axiomat.* 105. *num.* 1. de donde nace, que la geminacion de los actos induze renunciacion de la lesion enormissima que interuiene en el contrato: vt tenet Menoch. *cons.* 1. *nu.* 356. Detian. *cons.* 46. *num.* 37. *vsque ad num.* 47. *lib.* 2. & alij plures relati à D. Castill. *lib.* 4. *controuersiarum, cap.* 52. *num.* 38.

Num. 27. *Que el Doctor Barrientos hizo actos geminados.*

Porque se responde, que la geminacion de los actos no induze renunciacion alguna quando interuiene el mismo error ratione ignorantię que en el primero acto, porque cõ la misma facilidad que fue leso en el primero acto, se juzga en el segundo: *l. doli* 19. verf. *Idemque, ff. de nobation:* tradunt Pinel. *in repetitione, l. 2. C. de rescindend. vendit.* 3. *part. cap.* 1. *num.* 36. verf. *Ego autem,* ibi: *Ego autem verius arbitror contrariũ dicendum fore, imò quod geminatus consensus læsi regulariter non tollat remedium huius legis, prout si post primum contractum petatur à læso vt confirmet, vel iterum consentiat ipseque id faciat, vel si post iniquam diuisionem separatim intercedat, confirmatio partium, & in similibus, adhuc enim concurrente læsione vltra dimidiam manebit remedium huius legis:* sequũtur Vincentius de Franchis, *decisi.* 243. *num.* 3. *&* 4. Mieres, *de maioratibus,* 1. *part. quæst.* 22. *num.* 132. ibi: *Nam si tempore geminationis, & consensus secundo loco præstiti duret causaque à principio contractuum dolosum faciebat erit nullius effectus talis consensus geminatus, quia vitium, & inconueniens est in viridi obseruantia:* Antonius Faber, *in C. Fabrianus, ad tit. C. de rescindend.*

Num. 28. *Que la geminacion no induze renunciacion quando interuiene el mismo error.*

rescindend. vendition. diffinition. 1. *num.* 10. *& diffinit.* 23. *per totam*, Dom. Castillo, *dict. cap.* 52. *num.* 42. vers. *Contrariam ergo sententiam.* Y asi auiendo interuenido el mismo error y ignorancia, y la misma causa que en el primero pedimiento, la geminacion del acto no quita que se pueda impugnar qualquiera confession de tecto errore, & ideò potest reuocari vsque ad sententiam: *l. Sancimus, C. de erroribus aduocatorum*, Honded. *cons.* 66. *num.* 66. *&* 68. *volum.* 1. Mascard. *de probationibus, conclusi.* 645. Farinac. *quæst.* 39. *num.* 100. & cum alijs Marius Giurba, *cons.* 16. *num.* 5.

Num. 29. *Que el Cabildo de Cuenca no se restringio a la Bulla de Sixto Quarto.*

Menos es de consideracion pretender por la parte contraria, que el Cabildo de Cuenca no se restringe a la Bulla de Sixto Quarto en el acto capitular que proueyò para hazer la colacion al Doctor Paino, porque dixeron, que le elegian y nombrauan para la dicha Prebenda, por concurrir en su persona mas requisitos necessarios para obtenerla que en el Doctor Barrientos. Porque se responde, que lo susodicho es contra el hecho de la verdad; porque como consta de los autos capitulares, el dia veynte de Setiembre de 635. se juntaron, y la proposicion que hizo el Arcediano de Cuenca Presidente fue el dezir, que las prueuas de ambos opositores estauan vistas, y el resumen dellas, y arbol de los ascendientes, y origenes que auian dado, y se auia leydo en el Cabildo de diez y ocho del dicho mes, que se tomasse el acuerdo mas conueniente, como consta de las palabras, ibi: *El señor Arcediano de Cuenca Presidente dixo, que el auer dado la dicha cedula ante diem para conuocar los señores Prebendados que tienen voto, para perficionar la eleccion del Canonicato de Lectura de Sagrada Escritura, y resoluer quales prueuas de los dos pretendientes, Doctor Paino, y Barrientos, prouauan mejor sus calidades, para que fuesse elegido y nombrado en la dicha Prebenda, supuesto que para hazerlo con mayor conocimiento, despues de auer leydo de verbo ad verbũ lo actuado en las dichas prueuas en diferentes dias y Cabildos, se hizo resumen dellas, y arbol de los ascendientes, y origenes que auian dado, y se auia leydo en el Cabildo que se tuuo en diez y ocho deste presente mes, que su Ilustrissima, y dichos señores Dean y Cabildo tomassen el acuerdo que fuessen seruidos, y les pareciesse mas ajustado. Y auiendo conferido sobre ello, &c.* De que manifiestamente se conuence, que el Cabildo se restringio a la Bulla de Sixto quarto: quia decretum præsumitur latũ ex causa, quę apparet ex actis: *l.* 3. *C. de sententijs, quæ sine certa quantitate proferuntur*, Alexand. *cons.* 12. *num.* 3. *lib.* 7. ibi: *Prætereà dicta sententia præsumitur lata ex causa, quæ apparet in actis*, Nat. *cons.* 473. *num.* 8. Menoch. *cons.* 110. *num.* 48. & cum alijs Salgad. *de Regia protectione, part.* 4. *cap.* 12. *num.* 68. ibi:

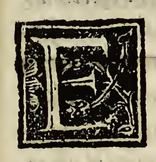
Que el Cabildo se restringio a la Bulla, cõforme a la preposicion del Arcediano.

ibi: *Pariter etiam sententiæ dubiæ interpretatio summitur ex actis probationibus, & processu cum præsumatur lata ex causaque ex actis apparet, & in eo fuit adducta.*

Lo segundo, porque quãdo esto estuuiera dudoso, se auia de interpretar por los mismos autos, que son los que dispo- nen la determinacion: porque si desde el principio se tratò de que la Prebenda se auia de regular por la Bulla de Sixto Quarto, y en execucion desto se dieron las genealogias, se hizieron los depositos, se despacharon los informantes, se hizieron las prueuas, se truxeron al Cabildo, y se vieron en el, y se determinò la causa respeto dellas, como haze relacion el Arcediano en su relacion: como se puede dezir que el Cabildo no se restringio a la Bulla de Sixto Quarto: quia sententia dubia & obscura declaratur, & interpretatur per acta, quia acta sunt vehiculum ad sententiam, & ideò sentẽtia ex mente authorum apperitur, & declaratur: vt tenent Farinac. Socin. Alexand. Cursius iunior, Tusch. Seraphin. & alij plures relati à Salgado, *vbi supr. num. 69.*

Num. 30. *Que el decreto del Cabildo se ha de interpretar conforme a los autos.*

II. ARTICVLO.



EN ESTE Articulo se ha de fundar, que el Cabildo de Cuenca, auiendo introduzido el Doctor Barrientos ante el el articulo, de que esta Prebenda se auia de regular por la disposicion del Santo Concilio, y no por la Bulla de Sixto Quarto, le auia de remitir al Ordinario, para que le determinasse con conocimiento de causa. Y no recibe duda que deuio hazerlo asi, porque los Cabildos, conforme a la costumbre, y Bullas, solo tienen el derecho de elegir, sin que se les conceda jurisdicion alguna mas que vna eleccion extrajudicial, y asi todas las vezes que incidiere question judicial, se ha de remitir al Ordinario para que conozca della: vt eleganter resoluit Nicolas Garcia, *de beneficijs, dict. part. 5. cap. 4. num. 216.* ibi: *In controuersia autem, an de beniendum esset ad sortes, an vero ad qualitates, & an alter esset inhabilis, & an electio esset nulla ob defectum iuramenti, vel aliàs solus ordinarius videtur debere esse iudex, nisi vbi esset consuetudo contraria legitimæ præscripta, sicut quãdo occurrit aliqua lis super prouisione aliorum Canonicatuum, seú Præbendarum facta ab Episcopo, aut capitulo, simul clarum est solum Ordinarium esse iudicem, & non capitulum, etiam super prouisione*

Num. 31. *Que los Cabildos solo tienen derecho de elegir extrajudicialmente, y lo judicial que ocurre se ha de remitir al Ordinario.*

facta à solo capitulo. Y a la objeccion que se pudiera hazer, de que al Cabildo toca la facultad de elegir, y assi parece le auia de tocar la facultad de conocer de todas las controuersias que ocurrieran a la eleccion, responde elegantemente en el *num.* 217. ibi: *Nec obstat ratio in contrarium adducta, nam ex facultate eligendi, seu prouidendi, non infertur ad iurisdictionem, cum sint longe diuersa, ad l. Papinianus exuli, ff. de minorib. ex eo quod quis habeat ius conferendi, non habet iurisdictionem ad cognoscendũ de controuersijs super collatione occurrentibus, vt patet in inferioribus collatoribus, nec eo quod quis habeat ius præsentandi est iudex in controuersijs occurrentibus super præsentatione, & prouisione beneficij, etiam si sit Patronus Ecclesiasticus.* Y en el *num.* 218. alega vn decreto Prouincial Compostelano, con vna Bulla de confirmacion de la Santidad de Pio Quinto, y finalmente resuelue, que a solo el Ordinario toca el conocimiento de las controuersias que ocurren en semejantes elecciones.

Num. 33.
Prueuase con doctrina de Salgado en terminos.

Confirma y prueua esta doctrina de Nicolas Garcia Salgado, 1. *tom.* 2. *part. cap.* 13. *num.* 228. ibi: *Sed quoniam in electionibus factis à capitulo circa beneficia Magistralium, Doctoralium, & similia iuxta Bullam Sixti Quarti, & motum proprium Leonis Decimis, quas adducit ad literam Nicolas Garcia, de benefic. 5. part. cap. 4. easque optimè declarat, &c.* Y en el *num.* 229. entra con la resolucion de nuestro caso, ibi: *Vnum tamen non omittam de quo iam non parum dubitari vidi de controuersijs occurrentibus circa electiones huiusmodi, nempè an aliquis opositor sit inhabilis, &c.* Et *num.* 230. ibi: *In quo breuiter resoluo huiusmodi cognitionem ad solum Episcopũ pertinere, quemadmodum quando occurrit aliqua alia lis, quia vti ordinaria, sibi competunt actus iurisdictionales, quos non possunt capitulares exercere cum iurisdictione careant, quæ omnino necessaria est in litibus exercendis.*

Num. 34.
Que se hallò el Obispo con los Prebendados.

Y no es de consideracion dezir, que en la eleccion y perfecion della se hallò el Obispo con los demas Prebendados del Cabildo, y assi parece que no faltô conocimiento del Ordinario. Porque se responde, que el Obispo quando se halla con el Cabildo en los actos capitulares no interuiene como Obispo, si no como Canonigo, y assi de la determinacion se puede apelar al Ordinario, lo qual no sucediera si interuiniera como Prelado, quia de eo ad eundem non potuisset appellari: text. *in cap. à collatione* 11. *de appellat. lib.* 6. ibi: *A collatione beneficij, quam communiter per Episcopum, & capitulum, in tuum præiudicium factam esse proponis, non ad ipsum Episcopum si in ea, vt Prælatus interfuit, sed ad superiorem te oportet appellare aliàs si vt Canonicus interfuisset in ea potuisti appellare licitè ad eundem: cap. penult. de concessione Præbendæ,* Nicolas Garcia, *de beneficijs,*

Que interuino el Obispo, no como Prelado, sino como vno de los Canonigos.

dict.

*dict.cap.4.num.*224. tradunt Grauet. Scaccia, & alij relati à Salgado, *dict.cap.*13.*à num.*232.*cum sequentib.* Y assi no pudo conocer el Cabildo de la excepcion opuesta por el Doctor Barrientos, si no deuio remitirla al Ordinario; y si tacitamente conocio per progressum ad vlteriora, quo casu tacite videtur reiecisse dictam exceptionem: *cap. ex parte* 67. *de appellat.* Bartol. *in l.à procedente, num.*4.*C.de dilation.* cum adductis à Petro Barbosa, *in l.maritum* 13. *num.*4.*ff. solut. matrimon.* este progresso ad vlteriora es apelable, & appellatio habet vtrunque effectum, *dict. cap. ex parte, de appellationibus, cap. significasti, de offic. delegati*, Scaccia, *de appellationibus, quæst.*17. *limitation.*6. *principali, à num.*47. Valascus, *consultation.*53. *per totam*, Pacianus, *de probationibus, lib.*1.*cap.*58. Barbosa, *in l. si quis ex aliena, nu.*98 *ff. de iudicijs*, Salgado, *de Regia protectione, part.*2.*c.*1.*nu.*39. Y en este caso, por proceder el Cabildo con defeto de jurisdicion en no otorgar las apelaciones, haze y comete fuerça, y se le ha de mandar otorgar, y reponer, o darle el tercero genero, como elegantemente lo aduirtiò Salgado, *dict. cap.*13. *num.*236. ibi. *Quod scire non parui est effectus, nam cum solet frequenter appellationem emitti à declarationibus huiusmodi habilitatis, qualitatis, & recusationis, ac similium, & cum pro eius delatione additur Curia Suprema constito de defectu iurisdictionis, qui facit nullitatem rectè declarant vim fieri, & reponi, vél saltim tertium genus.*

Que el Cabildo en proceder sin jurisdicion haze fuerça.

Num. 35.
Comprueuase que no tuuo jurisdicion el Cabildo, si no el Ordinario, cõ el auto del Nuncio de su Santidad.

Y esto mismo sintio el auto del Nuncio de su Santidad de treynta de Iulio de 635. ibi: *Dixo, que reformaua y reformò las letras de inhibicion despachadas por este Tribunal, y remitia y remitiò este pleyto y causa al Ordinario, y Cabildo de la Santa Iglesia de Cuenca, para que hagan justicia como mejor huuieren por derecho.* Y el auto declaratorio de diez de Setiembre de 635. lo dize tambien claramente, ibi: *Que por el auto de remission, proueydo por su señoria Illustrissima en los treynta de Iulio deste año, no sea visto dar mas jurisdicion al Cabildo de la Santa Iglesia de Cuenca de la que pudiere tener por derecho.* De que claramente se conoce, que el Nuncio de su Santidad les dio la forma que auian de tener en la prouision del Canonicato, y conocimiento del articulo, que era conocer el Ordinario de todo lo judicial, que era, si la Prebẽda se auia de gouernar por la Bulla de Sixto Quarto, o por la disposicion del Santo Cõcilio; y determinada la questiõ judicial, entraua el conocimiento del Cabildo, como extrajudicial, para perficionar la eleccion. Y este es el preciso entendimiento de los autos, que se han de entender conforme a derecho: quia verba sententię debent referri ad mentem, & intellectum iuris: *l. sed nisi, ff. de iure dotiũ, l. milles, §. iudicari, ff. de re iudicata, l. curatores, §. fin. ff. de administratione*

Que las palabras de la sentencia se han de entender conforme a derecho.

tione rerum ad ciuitatem pertinentium, tradunt Menoch. *consf.* 110. *à num.* 31. Crauet. *consf.* 74. *num.* 9. Surd. *decisi.* 69. *num.* 8. Peregrin. *de fideicommis. art.* 50. 3. *part. num.* 82. Salgad. *de Regia protectione, part.* 4. *cap.* 12. *num.* 62. ibi: *Hinc est, quod sententia debet intelligi prout de iure ferri debuerat, debetque induci ad sensum iuris, ac iuxta illud interpretari iudicis, namque sententia talis in dubio esse intelligitur qualis de iure esse debuit, quia verba iudicis debent intelligi secundum mentem iuris.*

Num, 36. *Que el Cabildo de Cuenca excedio de su comission en no dexar conocer al Ordinario, conforme al auto del Nuncio.*

De lo qual se infiere, que el Cabildo excedio de la comission que tenia del Nuncio de su Santidad en no dexar conocer al Ordinario de la question iuris, cuyo conocimiento le pertenecia, y meterse en cosa que no le tocaua, y assi la eleccion que hizo en el Doctor Paino fue ninguna: iuxta text. *in l. quicumque, & l. contra nostra, C. de execut. & ex actoribus tributorum, lib.* 12. *l. ab executore, C. quorum appellationes non recipiantur, nulla enim maior nullitas potest considerari, quam cum aliquid fit extra potestatem, & commissionem,* Boerius, *decisi.* 299. *à num.* 1. Riminald. iunior, *consf.* 281. *num.* 70. Bertaçola, *consf.* 465. *num.* 24. Vantius, *de nullitate ex defecto iuris, num.* 1. Giurba, *decisi.* 96. *num.* 10. Salgado, *de Regia protectione,* 4. *part. cap.* 6. *num.* 3. y en este caso el Cabildo excede, y se puede apelar, y es nulo y atentado todo lo que haze: vt post Rotam, resoluunt Cesar Contardus, *in repetione, l. vnicæ, C. si de momentanea possessione, limitation.* 19. Vincentio Carrotio, *de remedijs contra præiudiciales sententias, exception.* 22. *num.* 10. Salgado, *vbi supr. num.* 5. y en el *num.* 3. elegantemente dize, que el juez que excede haze fuerça en otorgar, ibi: *Et sic sequitur euidenter regula trita in hac materia, vt ab executore, siué mero, siué mixto excedente limites suæ cōmissionis interiectæ appellationi esse deferēdum, & vim fieri declarandum in Curia Suprema de violentia cognoscente.*

Num. 37. *Que las excepciones que son prejudiciales tienen su conocimiento antes de la causa principal.*

Y no obsta dezir, que la eleccion es acto extrajudicial, y que assi lo ha de ser su conocimiento. Porque se responde, que en las excepciones que son prejudiciales a la causa principal, es necessario conocimiento judicial, y que primero se determine y conozca della, que se venga al acto extrajudicial: iuxta textum *in l. quidam referunt* 14. *ff. de iure codicillorum, l. si quæramus, ff. de testamentis, l. cum hi, §. fin. ff. de transactionibus, l. non ignorat* 10. *C. qui accusare non possunt,* y assi era necessario q̄ determinasse el Ordinario sobre la excepcion opuesta cerca de si se cōprehende, o no en la Bulla de Sixto Quarto, antes q̄ se viniera a la elecciō: *l. si quis libertatē* 7. *ff. de petitione hæreditatis,* ibi: *Si quis libertatem ex testamento sibi competere dicat, non debebit iudex de libertate sententiam dicere, ne præiudicium de testamento cognituro fiat, & ita Senatus censuit, sed & D. Traianus*

janus rescripsit differendum libertatis iudicium, donec de inofficioso iudicium, aut inducatur, aut finem accipiat: l.2.C.de ordine cognitionum, ibi: *Si de hæreditate & de libertate controuersia est prius agi causa libertatis debet: l.quoniam 26. C. ad l. Iuliam, de adult.* ibi: *Ista ordo quæstionis dirimendus videtur, vt in primis quidem de statu Alexandri quæratur, ita vt si liberum eum esse adhibita Audientia deprehenderis, præscriptionis ei obijciendæ facias potestatē:* tradunt Nat.*cons.*138. *num.*2. Peregrin.*decisi.*296.*lib.*2. Lancellot.*de attētatis, part.*2. *cap.*4.*limitat.*23.*num.*21.*& sequenti,* Fachineus, *lib.*9. *controuersiarum, cap.*2. & nouissimè D.Pichard. *in §.præiudiciales, num.*9. *Instit.de actionib.* Salgad.*de Regia protectione, part.*2.*cap.*18.*n.*42. *&* 43. vbi in terminis loquitur, ibi: *Huius etiam farinæ est, quod aliàs declaratum fuit in hac alma Gallica Curia Regali dum adhibita fuit per viam violentiæ in prouisione Doctoralis Tudensis Ecclesiæ Cathredalis pro delatione appellationis emissæ à Licentiato Mera de Carvajal, hodie meritissimo Collega Vallisoletani Collegij Sanctæ Crucis, oppositore á reseruatione quarundam exceptionum habilitatum aduersus personam alterius oppositoris oppositas quas capitulum, & earū cognitionem reseruabit in discursum processus, at me informante, & insistente vim fecisse non deferendo, eo quod appellatio legitima esset omnimodo, quoniam cum præfatæ exceptiones, habilitatis, & incapacitatis, respiciant, & afficiāt legitimationem personæ, & sint præiudiciales causæ principalis deberet ante omnia de eis cognosci principali suspenso.* Y en el *num.* 44. resuelue auer sido nulo y atentado todo lo hecho por el Cabildo, y que assi en el Senado se dio el tercero genero, de que oyendole de nueuo sobre sus excepciones no hazian fuerça, y no lo haziendo la hazian, otorgassen y repusiessen. Y assi siendo prejudicial a la perfecion de la eleccion el determinarse primero por el Ordinario, si la Prebenda se auia de regular por la Bulla de Sixto Quarto, o por el Concilio, no pudo el Cabildo proceder a la eleccion, y lo que hizo fue nulo y atentado.

Y esto se comprueua elegantemente del *capit. exhibita, de iudicijs,* donde por preposterarse el orden, conociendo juntamente de lo prejudicial, y de lo principal, la eleccion se declarô por nula y atentada: y el caso era, que a vn electo se opusieron ciertos defetos personales, y deuiendo los juezes de la causa conocer primero dellos como prejudiciales, no lo hizieron, antes, preposterando el orden del juyzio, conocieron destas excepciones juntamente con el negocio principal, tomando por ocasion, que no tenian pleno conocimiento de causa, si no vna inquisicion, y conocimiento extrajudicial, como pretenderà el Cabildo de Cuenca en esta ocasion, como consta de las palabras del texto, ibi: *Præfati iudices*

Num. 38. *Ponderase* el cap. exhibita, de iudicijs, *y que es apelable el proceder preposterado el orden del juyzio.*

iudices interloquuti fuerunt, quod de his, & principali negotio simul inquirerent, nolentes quasi non iudices, sed inquisitores existerent super prædictis exceptionibus ipsius electi probationes admittere, sed præuertendo iuris ordinem de præmissis exceptionibus; & principali negotio pariter per se inquirere intendentes. Y a este deshorden se siguio la sentencia del Pontifice, dandolo todo por nulo y atentado, ibi: *Mandamus quatenus si ex dictis grauaminibus, vèl aliquo ipsorum appellatum constiterit reuocato in irritum, quidquid post appellationem huiusmodi inueneritis attentatum, in causa ipsa iuxta priorum continentiam literarum ratione præuia procedatis*: & idem probat text. *in cap. si fortè 11. de electione, lib. 6.* ibi: *Statuimus ordinem incommutabiliter obseruandum, vt promouendus sub defectu ipso ante omnia subijciatur examini*: tradit Felin. *in dict. cap. exhibita, nu. 6.* Bald. *in Authentica habita, num. 38.* vers. *Quæro num quid, C. ne filius pro patre*, sequitur Decius, *cons. 31. sub num. 2.* Scacc. *de iudicijs, lib. 1. cap. 102. num. 2. & de appellationibus, quæst. 17. limitation. 47. num. 57.* Salgad. *de Regia protectione, part. 2. cap. 1. num. 36. & 57. & cap. 18. num. 7.* ibi: *In omnibus igitur exceptionibus, & articulis, quæ sui iudicij natura, & ordine anteriorem cognitionem, seù determinationem exigunt ante causam principalem, de quibus per Doctores citatos, tùnc si iudex illos ad processus discursum, seù diffinitiuam reseruauerit, à tali reseruatione appellatione emissæ iudex deferre tenetur quoniam licita est: dict. cap. exhibita, de iudicijs.* Y assi el Cabildo de Cuenca auiendo confundido el orden del processo, y determinado la perfecion de la eleccion, sin determinar los articulos prejudiciales, todo lo que hizo fue nulo y atentado, y en no auer remitido el conocimiento al Ordinario, y oydo al Doctor Barrientos, ha hecho y cometido fuerça, y assi se deue declarar, que en no otorgarle las apelaciones la hizo, y que deue otorgar, y reponer.

III. ARTICVLO.

Num. 39.
Que la prouision del Canonicato fue acto extrajudicial, y que no es apelable.



L Cabildo de Cuenca pretende, que del acto en que se perficionò la eleccion, y dio la possession al Doctor Paino, no puede auer apelacion, porque la prouision de los Canonicatos es acto extrajudicial: text. *in cap. constitutis 41. de appellationibus, cap. vt circa, de electione, text. in cap. concertationi, de appellationibus, lib. 6.* ibi: *Vt ab electionibus postulationibus, & alijs quibuslibet extraiudicialibus actibus*, Marius Antonius, *variar. resolut. lib. 1. resolut. 39.*

resolut.39.num.3. Marescot. *Variar. resolut. lib. 1. cap. 52. num. 30.* y assi la apelacion en estas prouisiones extrajudiciales no causa atentado, *dict. cap. constitutis,* Hieronym. Gonçalez, *gloss. 9. num. 17.* Nicolas Garcia, *9. part, de benefic. cap. 4. num. 16.* Salgado, *de Regia protection. dict. part. 2. cap. 13. à nu. 1. 2. & 3. & nu. 153. cum sequentib.* De que se infiere, que las prueuas, y todo lo demas que hizo el Cabildo a los dos opositores fueron actos extrajudiciales, no por via de judicatura, si no en orden a informarse de las calidades de los opositores: vt tenẽt DD. Canonistę *in cap. in Genesi,* donde prueuan, que toca al Cabildo el informarse de la habilidad de los opositores, no por via de judicatura, si no en orden a saber la verdad, y sacar vna eleccion perfeta: vt patet ex Innocentio, nu. 2. ibi: *Quod in tantum plenè est faciẽda collatio, quod si de aliquo articulo oriatur dubium de illo tractandum erit, & discutiendum, nõ vt definiant aliquid, vèl probationes recipiant, vèl tanquam iurisdictionem habentes, sed ad veritatem inueniendam.* Et ex Abbate, *num. 2. ibi: Fiet ergo ista diuisio per capitulum quoad informandum animum capituli, vt subsequatur electio Canonica non autem, vt sententia feratur per capitulũ.* Y assi todo lo que en razon desto hizo el Cabildo fue extrajudicial.

Pero se responde, que las resoluciones y dotrinas que se ponderã para que el acto extrajudicial no sea apelable, proceden quando no ay ni incide causa por la qual mude su naturaleza; pero no quando la muda por auer contradicion de parte, que alega excepciones, o propone su derecho, de que se ha de conocer judicialmente (como lo hizo en este caso el Doctor Barrientos) porque entonces es fuerça que se mude la naturaleza del acto extrajudicial en judicial, y que aya sobre ello conocimiento de causa: vt eleganter resoluit Salgado, *dict. 2. part. cap. 13. num. 57.* ibi: *Desuper & alio modo cognosces, iudicem in actibus extraiudicialibus sui natura teneri partes iudicis assumere, iudicialiterque & in contraditorio iudicio cum causæ cognitione procedere, túnc scilicét quando comparet aliquis contradictor, & opponit legitimas exceptiones, & rei de qua agitur necessarias, vèl ex eius natura prouenietes, vt si tractatur de collatione, electione, institutione, vèl aliter de prouisione beneficij, & alter oppositor, vèl contradictor comparens opponat illum non Clericum, vèl male ad ordines promotum, irregulurem, aut bigamũ, &c.* Et paulò inferius, ibi: *Quia tùnc omnino alteratur natura prouisionis, & actus extraiudicialis, ex hoc in iudicialem transfertur, & comparens debet iudicialiter, & in contradictorio iudicio audiri.* Y en el *num. 58. 59. y 60.* con doctrinas de Lambertino, *de iure patronatus, 3. part. 2. quæst. principali, art. 2.* lo funda elegantemente, que todas las vezes que ay

Num. 40.
Que quando incide questiõn judicial se muda el ordẽ de proceder, y de extrajudicial se conuierte en judicial.

ay oposicion de tercero, el acto extrajudicial se haze judicial.

Num. 41. *Que quando ay cõtraditor es la question judicial.*

Y esto es sin duda en derecho, quando vn executor que ha de proceder extrajudicialmente en la possession de vn beneficio, que es acto consecutiuo a la eleccion extrajudicial: vt tenent DD. supr. relati, que si parece contraditor legitimo, debet iudicialiter audiri, & túnc mutatur natura actus extraiudicialis in iudicialem: vt fuit doctrina originalis Felini, *in cap. fin. de præsumptionib. num.* 27. Beroi. *in cap. conquærente, num.* 11. *de restitutione spoliatorum*, Caualcan. *decisi.* 22. *num.* 3. Flores de Mena, *in practicis quæstionibus, quæst.* 4. *num.* 31. *& sequẽtib.* Salgado, *dict. cap.* 13. *num.* 64. *& num.* 68. Y asi el Cabildo, auiendo opuesto el Doctor Barrientos excepciones tan legitimas, como dexamos fundado en el articulo primero, deuio cessar en su conocimiento extrajudicial, y executiuo, y remitirlo al Ordinario para que procediesse judicialmente: porque aunque el juyzio de su naturaleza sea executiuo, si en el se opone vn tercero ha de ser oydo ordinariamente: vt constat ex textu *in l.* 41. *tit.* 4. *lib.* 3. *Recopilat.* Couarr. *practicarũ quæstionum, cap.* 16. Parlador. *lib.* 2. *rer. quotidianar.* 5. *part.* §. 10. *num.* 25. Rodriguez, *de executione*, *cap.* 8. *num.* 4. y despues de oydo el tercero se puede pronunciar sentencia de remate, y boluerse a lo executiuo, vt tradunt DD. supr. relati: y lo mismo procede en vna liquidacion que se incide en vn juyzio, se ha de oyr con conocimiento de causa sobre la liquidaciõ, producendo probationes subinde, ac si via ordinaria procederetur: vt tenent Bartol. *in l.* 3. *nu.* 15. *C. de pignoribus*, Baldus, *in l.* 2. *num.* 7. vers. *Modo quæro, C. de executione rei iudicatæ*, Surdus, *decisi.* 27. *num.* 7. *&* 8. Salgado, *de Regia protectione.* 4. *part. cap.* 10. *num.* 64. *&* 68. Y asi el Cabildo auia de aguardar la determinacion del Ordinario, para que quedara corriente el poder perficionar la eleccion.

Num. 42. *Que el conocimiento en las causas beneficiales, aunq̃ sea sumario, es con conocimiento de causa.*

Y esto se comprueua, con que aunque el conocimiento en las causas beneficiales sea sumario, se ha de proceder en contraditorio juyzio, cum causę cognitione proferẽdo sententiam diffinitiuam: vt probat textus expressus *in Clement. dispendiosam, de iudicijs, & Clement. sæpé, de verborum significatione*, tradunt Osascus, *decisi. Pedemontana* 1. *sub num.* 1. D. Perez de Lara, *de anniuersarijs, & Capellanijs, lib.* 1. *cap.* 10. *num.* 46. Salgado, *de Regia protectione*, 2. *part. cap.* 13. *num.* 72. ibi: *Igitur hæc est omnium scribentium, tam antiquorum, quam modernorum concors sententia, & resolutio: quod vbi in extraiudicialibus, & sic in collatione institutione, electione, & prouisione beneficij, quæ sui natura extraiudicialis est per comparitionem contradictoris exceptiones legitimas, non*

fribolas,

friuolas, nec calumniosas opponentis efficiatur iudicialis, & alteretur eius natura, ac in ea procedi debere in contradictorio iudicio cum causæ cognitione, & proferenda sententia diffinitiua. Et *num.* 148. ibi: *Vnum tamen non disimulabo, quod quando in sententia rescripto, vel quauis alia dispositione summaria procedi iubetur processus formandus est in forma iudiciali, vt cōstat ex Doctoribus in toto hoc articulo supra citatis, dictio enim summariæ aliter quam in iudicialibus actibus non verificatur, nam in processu summario, etiam si in eo procedatur simul, simpliciter, & de plano, sine strepitu, & figura iudicij, licèt ordo iudicij tollatur, non tamen substantialia iudicij, ac ideò causæ cognitionem adhiberi necesse est, nec legitimè probationes, prout causarum qualitas exposcit sublaté censeri debent.* Y en el *num.* 150. refiere la determinacion de la Audiencia de Galicia en la causa del Licenciado Mera Caruajal, donde se mandô, que el Cabildo, y el Obispo, y el que dellos pudiesse conocer, le oyesse de nueuo sobre sus excepciones, y que oyendole no hazia fuerça, y no oyendole la hazia, que otorgasse, y repusiesse.

Deuiendo pues el Ordinario proceder judicialmente, y no auiendolo hecho, no tiene duda si no que la apelacion que interpuso el Doctor Barrientos fue legitima, y que la possession y colaciō que en virtud del acto capitular se dio al Doctor Paino fue nula, y atentada, por ser de acto judicial: vt probat textus *in cap. à collatione, de electione, lib. 6. iuncto cap. non solum, de appellationibus, eodem lib. dict. Clementin. dispendiosam, de iudicijs, & Clementin. sæpè, de verborum significatione, cap. 2. vt litependente in 6.* Lancellot. *de attentatis, 2. part. cap. 12. limitat. 49. num. 3. & 5. & limitat. 5. num. 14.* Azeued. *in Curia Pisana, lib. 2. cap. 4. num. 14.* D. Perez de Lara, *dict. lib. 2. cap. 11.* Hieronym. Gonçalez, *gloss. 9. num. 27. & nu. 203. vsque ad nu. 208.* Marcus Antonius Genuensis, *in praxi Archiepiscopali, cap. 61. num. 19.* & Nicolas Garcia, *9. part. cap. 4. num. 16.* Salgad. *dict. cap. 13. num. 156. & 157.*

Num. 43. *Que la apelaciō del Doctor Barrientos fue legitima, por ser de acto judicial.*

Y se confirma mas lo que està dicho por auer interpuesto ante el Nuncio de su Santidad apelacion, quo casu, estando introduzido pleyto, e inhibido el Cabildo, la eleccion que hizieron pendente inhibitione, & introducta lite, es nula, y atentada: vt post Immolam, & Innocentium, *in cap. constitutis 2. de appellationib.* resoluit Rota, *decisi. 44. de appellationib. in nobis,* Farinac. *decisi. 119. num. 1. in posthumis.* Y en este caso la eleccion, o perfecion della no es acto consecutiuo: vt tenet Lancellot. *2. part. cap. 4. limitation. 5. ad finem.*

Num. 44. *Que estando la causa introduzida ante el Nuncio, y inhibido el Cabildo, fue la eleccion nula, y atentada.*

Pero quando (sin perjuyzio de la verdad) la eleccion hecha por el Cabildo de Cuenca huuiera sido acto extrajudicial, adhùc, la apelacion tenia ambos efetos, porque el acto

Num. 45. *Que quando la apelacion es de acto ex*

trajudicial, fecho post, & contra appellationem, tiene ambos efetos.

que se hizo fue despues de la apelacion interpuesta por el Doctor Barrientos, y contra la misma apelacion; y assi fue notoriamente nula y atentada: vt probat textus expressus *in cap. cum nobis 19. de electione*, donde en el caso de aquel texto se auia mandado, que la eleccion de vn Obispo se hiziesse Canonicamente, y de lo contrario apelado, y por auerse hecho no Canonicamente, post appellationem, & contra ipsam appellationem, se declarô por irrita y nula: vt patet ex verbis textus, ibi: *Cum autem constaret interpositam fuisse appellationem ne fieret electio, nisi Canonica videri poterat, quod post eam medio tempore, nihil de buit innobari, vnde talis electio iudicanda erat irrita, & innanis, vtpote post appellationem Canonice interpositã attẽtata*: tenet ibi Abbas, *num. 7.* Achiles de Grasis. *decisi. 34. de appellationibus*, Seraphin. *decisi. 397. in princip.* Couarr. *practicar. cap. 24. nu. 5.* Lancellot. *de attentatis, lib. 3. cap. 12. limitation. 3. nu. 4. & 11.* D. Balboa, *in cap. 1. de appellationibus, num. 7.* Scaccia, *de appellationibus, quæst. 17. limitation. 47. membr. 2. num. 15. vers. Extende*, & cum alijs eruditissimus Præses Valençuela Velazquez, *consi. 76. num. 27. & sequentibus*, Rot. apud Farinac. *decisi. 119. num. 1. tom. 1. in posthum.* Y aunque regularmente se dize, que en lo extrajudicial no ay atentado, y que lo que se haze y executa pendiente la apelaciõ extrajudicial mero iure vale; pero esto se entiende quando lo hecho y executado es cosa diferente del articulo sobre que cayó la apelacion; pero siendo contra la apelacion, y sobre el articulo apelado, tûnc executio dicitur attentata, & nulla, a diferencia de la apelacion del grauamen judicial. Mediante lo qual todo lo executado sin embargo della es nulo, y atentado, ora sea la execucion en el articulo apelado, ora sea en diferentes articulos, como sean en la misma causa. Y la razon de diferencia es, porque en lo extrajudicial la apelacion no obra efeto suspensiuo en toda la causa, si no en el articulo sobre que se apelô; y en lo judicial la apelacion obra efeto suspensiuo en todo, assi en el articulo sobre que se apelò, como en lo demas: ita hæc omnia post Philipp. Franc. Innocent. & alios tradit eleganter Sigismund. Scacc. *de appellationibus, cap. 2. quæst. 2. num. 35. & duob. sequentib.* & ante eum Cesar Contard. *in l. vnica, C. de moment. posses. limitat. 25. num. 16. & sequentib.*

Num. 46. *Que los actos de fuerça no hazẽ cosa juzgada, por ser extrajudiciales, y assi no la haze el auto del Consejo.*

Y no es de consideracion dezir, que auiendose lleuado por via de fuerça de la inhibicion del Nuncio al Consejo Real, se declarò, que el Nuncio en no otorgar las apelaciones al dicho Doctor Paino hazia fuerça, y se le mandò otorgar, y reponer, con que el dicho Doctor Paino, en el *artic. 5.* de su

de su informacion, desde el *num. 96.* pretende, que obsta al Doctor Barrientos la cosa juzgada, cosa tan absurda, y contra derecho, que parece que totalmente ignorò la materia de las fuerças quien dixo proposicion semejante, porque los autos de fuerça son autos extrajudiciales: vt tenet Salgado, *de Regia protectione, part. 1. cap. 2. num. 190. & 191. & cap. 8. num. 28. & in alijs mille locis*; y los autos extrajudiciales no passan en cosa juzgada, ni la hazen, per textum *in cap. fin. de præsumptionibus, & in Clementina iudex, de offic. delegat.* tenent Hieronym. Gonçalez, *dict. gloss. 9. num. 31.* Lancellot. *de attentatis, 2. part. cap. 12. dict. limitat. 3. nu. 1. & 2.* Salgad. *dict. 1. part. cap. 8. num. 28. & 29. & 2. part. cap. 13. num. 21.* y assi se puede el auto reuocar, y reponer por el superior: ex textu *in dict. cap. concertationi, de appellation. lib. 6.* Garcia, *de nobilitat. gloss. 5. à nu. 9.* Salgad. *dict. cap. 13. num. 24. in fin.* y dura su efeto del auto de fuerça hasta q̃ el superior ha determinado otra cosa, y assi auiẽdo determinado el Cabildo la perfecion de la eleccion, sin embargo de las apelaciones interpuestas por el Doctor Barrientos, cessaron los efetos del auto de fuerça del Consejo: vt eleganter tenet Salgado, *dict. part. 2. cap. 2. num. 190.* ibi: *Sequitur vt hoc remedium violentiæ, & eius decretum non sit impedimẽto quominus iudex superior dum de appellatione cognoscit, quæat aliud iudicare, & terminare secundum quod, sibi de iure videatur, ita vt ipse declaret tanquam attentata rebocanda gesta ab inferiore post appellationem non obstante decreto Tribunalis Regij, vim non fieri cernentis nihilominus reponenda sunt ex supra dictis, quia Tribunalis decretum non est sententia que faciat instantiam, sed est actus quidam extraiudicialis, quod quidem nunquam transit in rem iudicatam, sed interim ei statur, donec superior de causa cognoscens aliud censeat.* Y assi sin embargo del auto del Consejo, auiendo nueuamente grauado el Cabildo al dicho Doctor Barrientos; puede traer el negocio por via de fuerça, sin que obste el decreto del Consejo: quia quę de nobo emergunt, nobo indigent auxilio: *l. de ætate, §. ex causa, ff. de interrogatoris actionibus, cap. Pastoralis, de exceptionibus,* cum alijs adductis â Salgado, *dict. cap. 8. num. 43.*

Num. 47. *Que estando el caso claro, o controuertido por parte del Doctor, se ha de declarar la fuerça.*

Finalmẽte sobre todo lo que està dicho aduertimos, que de tres casos que pueden considerarse en la determinacion deste negocio. Vno presuponiendo por resolucion verdadera y cierta (como estâ fundado) que las apelaciones del Doctor Barrientos deuieron otorgarse, y que en no otorgarlas hizo el Cabildo fuerça. Otro, que este punto, por las dificultades de derecho, y circunstancias del hecho, fuesse controuertido, y opinable. Y el tercero (que no puede suceder) videlicet, que fuesse claro y sin duda ninguna en fauor

uor del Doctor Paino. En solo este vltimo caso pudiera obtener el dicho Doctor que pretende excluyr el remedio de la fuerça, que es remedio natural, y fauorable, porque en el primero ex se patet, & ex superioribus fundamentis, que ha de obtener el Doctor Barrientos. Y en el segundo de la misma manera, eo ipso, que el punto se tenga por controuerso y dudoso: porque in quocumque casu dubio, & controuerso, ex subtilitate iuris, aut de facto, pro violentiæ remedio declaratio debet fieri: vt constanter in numeris doctrinis relatis, & ex optimis rationibus, resoluit Salgado, *part. 1. cap. 2. §. 3. á num. 29. cum seqq.* vsque ad finem.

Num. 48. Ex quibus esperamos que se ha de declarar, que el Cabildo en no auer otorgado las apelaciones al Doctor Barrientos, y en todo lo que hizo y executô contra ellas, hizo y cometiò fuerça, y que se le han de mandar otorgar y reponer todo lo hecho y executado despues dellas. Salva in omnibus D. V. C.

Lic. Alonso de Morales Ballesteros. — *Lic. Bermudez de Castro.* — *Lic. don Luys Thadeo del Burgo.*

EN GRANADA.

Impressa en casa de Blas Martinez, Mercader, é Impressor de Libros, en la calle de los Libreros. Año de 1636.